

Bijzondere mandaten

Deel 10

Jacques Colson

Accountant-Belastingconsulent

Lid van de Commissie van begeleiding en toezicht bij het IAB

Als laatste deel in deze reeks bijzondere mandaten wordt de inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak becommentarieerd (art. 759 tot 770 W. Venn.). Voor de volledigheid wordt melding gemaakt van de gemengde splitsing, en worden de uitzonderingsbepalingen en de strafbepalingen opgenomen.

Inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak

Normalerwijze valt de inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak onder toepassing van de hierna beschreven procedure, maar de betrokken vennootschappen kunnen besluiten zich niet aan deze procedure te onderwerpen. Dan moeten zij hiervan melding maken. De activa en passiva, het geheel of de bedrijfstak, worden dan niet van rechtswege overgedragen aan de verkrijgende vennootschap.

Ook bij deze vorm van overdracht van de activa- en passivabestanddelen van een onderneming wordt een voorstel opgesteld door de verschillende bestuursorganen van de betrokken vennootschappen. Er worden dus zoveel afzonderlijke voorstellen opgesteld als er verkrijgende vennootschappen zijn.

Indien de verkrijgende vennootschap een nog op te richten vennootschap is, wordt het voorstel enkel door het bestuursorgaan van de inbrengende vennootschap opgesteld.

De minimum te vermelden gegevens zijn:

- de identificatie van de betrokken vennootschappen, met hun doel;

- de datum vanaf wanneer de aandelen die door de verkrijgende vennootschap worden uitgereikt, deelnemen in de winst;
- de datum vanaf wanneer de boekhoudkundige verrichtingen geacht worden voor de verkrijgende vennootschap(en) te zijn verricht;
- elk bijzonder voordeel dat aan de leden van de bestuursorganen van de betrokken vennootschappen wordt verleend;
- de precisering van de vermogensbestanddelen van de inbreng indien deze aan verschillende verkrijgende vennootschappen wordt toebedeeld of de precisering van de aan de bedrijfstak verbonden activa- en passivabestanddelen.

De voorstellen moeten worden neergelegd bij de griffie van de rechtbank van koophandel, door elk van de bij de verrichting betrokken vennootschappen, ten minste zes weken vóór de inbreng wordt gedaan en vóór de algemene vergaderingen die over de inbreng moeten beslissen van de verkrijgende vennootschap(en).

Men stelt dus vast dat in de voorstellen over een inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak minder gegevens moeten worden vermeld dan bij een gewoon fusievoorstel (zie hiervoor art. 693, 2°, 3°, 6° en 7°, W. Venn. en *Accountancy en Tax* nr. 1/2008).

Schriftelijk verslag

Zoals bij de gewone fusie en splitsing wordt er door het bestuursorgaan van de vennootschap die de inbreng doet, een schriftelijk verslag opgesteld waarin het vermogen van de vennootschap wordt uiteengezet en waarin de wenselijkheid van de inbreng juridisch en economisch wordt toege-licht.

De wijze en de voorwaarden van de inbreng en de gevolgen van de inbreng moeten ook worden opgenomen in dit verslag.

Zoals wettelijk bepaald, wordt het voorstel en het bijzonder verslag van het bestuursorgaan ten minste een maand vóór de algemene vergadering die over het voorstel moet beslissen, aan de aandeelhouders met aandelen op naam toegezonden. Het verslag moet eveneens worden bezorgd aan de personen die de formaliteiten die door de statuten zijn vereist, hebben vervuld.

In de coöperatieve vennootschappen moet deze laatste toezending niet gebeuren, omdat het voorstel en het bijzonder verslag van het bestuursorgaan ter beschikking van de vennoten moeten liggen, op de zetel van de vennootschap.

Algemene vergadering

De algemene vergadering van de onderneming die een inbreng doet, moet een beslissing nemen over de inbreng van een algemeenheid. Deze beslissing is niet vereist bij een inbreng van een bedrijfstuk.

De algemene vergadering beslist, tenzij strengere voorschriften in de statuten werden voorzien, volgens de geplo-gheden voorzien in artikel 558 W. Venn. Dit zijn de regels die van toepassing zijn op de statutenwijziging. De voorge-stelde verrichting moet dus in de oproeping zijn aangege-ven, ten minste de helft van het kapitaal moet aanwezig zijn en de beslissing moet met drie vierde van de stemmen worden genomen.

In de gewone commanditaire vennootschap en de coöpe-ratieve vennootschap staat het stemrecht in verhouding tot het aandeel van de vennoten in het vennootschapsvermo-gen en wordt dit quorum op die basis berekend.

De instemming van alle vennoten is vereist in de ven-nootschap onder firma. In de gewone commanditaire ven-nootschap en de commanditaire vennootschap op aandelen is de instemming van alle beherende vennoten vereist.

Een afwijking op de normale fusie- of splitsingsprocedure is tevens dat de algemene vergadering van de vennootschap die de inbreng doet, niet noodzakelijk bij authentieke akte moet worden verleden. In de praktijk wordt hiervan minder gebruik gemaakt en zal men om bewijskrachtige redenen dikwijls deze vergadering eveneens als een "buitengewone" algemene vergadering laten doorgaan.

Openbaarmaking en gevolgen

De akte van de vaststelling van een overdracht van een algemeenheid of een bedrijfstuk wordt neergelegd en vol-gens de modaliteiten van artikel 74 W. Venn. bij uittreksel bekendgemaakt.

Bij de verkrijgende vennootschappen wordt de verrich-ting met een kapitaalverhoging gelijkgesteld. De vorm- en grondvoorwaarden voorzien in de diverse artikelen van een kapitaalverhoging, worden dan ook toegepast in de verkrij-gende vennootschappen.

De notulen over de beslissing van de begunstigde vennootschap(pen) worden opgesteld bij authentieke akte. De inbreng is verwezenlijkt door de gunstige beslissing van de vennoten van de begunstigde vennootschap(pen).

Deze gunstige beslissing heeft voor gevolg dat, van rechts-wege, de algemeenheid van de activa- en passivabestand-delen of in geval van de inbreng van een bedrijfstuk, de acti-va- en passivabestanden van de aan de bedrijfstuk

verbonden activa- en passivabestanddelen, worden overgedragen aan de verkrijgende vennootschap(pen).

Indien een gedeelte van het actief niet wordt toegekend en/of de tekst van het fusievoorstel geen uitsluitel geeft over de juiste verdeling ervan, wordt dit gedeelte over alle betrokken begunstigde vennootschappen verdeeld *a rato* van het hun toegekende nettoactief.

Indien een gedeelte van het passief niet wordt toegekend en/of de tekst van het fusievoorstel geen uitsluitel geeft over de verdeling ervan, zijn, bij een inbreng van een algemeenheid, alle verkrijgende vennootschappen hoofdelijk aansprakelijk voor deze schuld. Bij de inbreng van een bedrijfstak, zijn alle betrokken vennootschappen hoofdelijk aansprakelijk voor die schuld.

Indien de inbreng van een bedrijfstak door een natuurlijk persoon wordt gedaan, kunnen de partijen dit uitvoeren onder toepassing van de hierboven beschreven regels. De inbrenger wordt dan gelijkgeschakeld met een hoofdelijk aansprakelijke vennoot en de rechtsgevolgen zijn dezelfde als deze die hierboven zijn beschreven.

Deze regeling kan ook worden toegepast bij de overdracht van een algemeenheid of een bedrijfstak om niet of onder bezwarende titel. De partijen kunnen deze verrichting onderwerpen aan de gewone regeling van de inbreng van een algemeenheid of een bedrijfstak, indien deze keuze uitdrukkelijk wordt gemeld in het voorstel van de overdracht, en het voorstel en de akte van overdracht in een authentieke vorm worden opgemaakt (voor de notaris).

De schuldeisers van iedere vennootschap die aan de inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak hebben deelgenomen, kunnen binnen een termijn van twee maanden nadat de inbreng bekend is gemaakt, zekerheid eisen voor de schulden die vóór de bekendmaking ontstaan zijn.

De verkrijgende vennootschap en eventueel de inbrengende vennootschap kunnen deze zekerheid weren, door de

schuld, onder aftrek van het disconto, te voldoen. Geschillen hierover worden door de rechtbank van koophandel in kort geding voorgelegd en beslist.

De aansprakelijkheid voor de schulden die op de dag van de inbreng zeker en opeisbaar zijn, van de vennootschap die de inbreng doet, is beperkt tot haar netto-actief dat zij behoudt buiten het ingebrachte vermogen.

De vennoten van een vennootschap onder firma en de beherende vennoten van een gewone commanditaire vennootschap of van een commanditaire vennootschap op aandelen, blijven hoofdelijk en onbeperkt aansprakelijk voor de verbintenissen die ontstaan zijn vóór de akte openbaar werd gemaakt.

Uitzondering

Voor de volledigheid wordt ook verwezen naar de uitzonderingsregel voorzien voor vennootschappen in een federatie van kredietinstellingen, indien deze vennootschappen coöperatieve vennootschappen zijn, indien hun statuten bepalen dat bij uittreding of vereffening de vennoten slechts recht hebben op het nominale bedrag van hun inbreng en de fusie, splitsing of de inbreng van een bedrijfstak tegen boekwaarde geschiedt. ●